

Semana 4: Fontes do direito (parte I): tipos de fonte

Texto: Dimoulis, Fontes do direito

Questões:

1. Qual é a diferença entre fontes materiais e fontes formais do direito?
2. Quais são as mais importantes fontes formais do direito brasileiro?

Fontes do direito

Argumentação institucional:

Observa regras e procedimentos previamente estabelecidos que limitam o uso de considerações substantivas.

Previamente estabelecidos... onde?

Fontes do direito

“Direito positivo” = normas de criação humana
(por diversos meios: legislação, jurisprudência,
costumes, doutrina etc.)

Obs: a lei é apenas uma das fontes possíveis do
direito positivo

Fontes do direito

Fonte do direito = aquilo que dá origem a normas jurídicas

Fonte no sentido *material* x fonte no sentido *formal*

Fontes do direito

Fontes no sentido material (FM)

Fatores (históricos, sociológicos, econômicos) que explicam a existência de certas normas jurídicas.

Fontes do direito

Fontes no sentido formal (FF)

Critérios que a comunidade jurídica invoca para mostrar que certas normas são válidas.

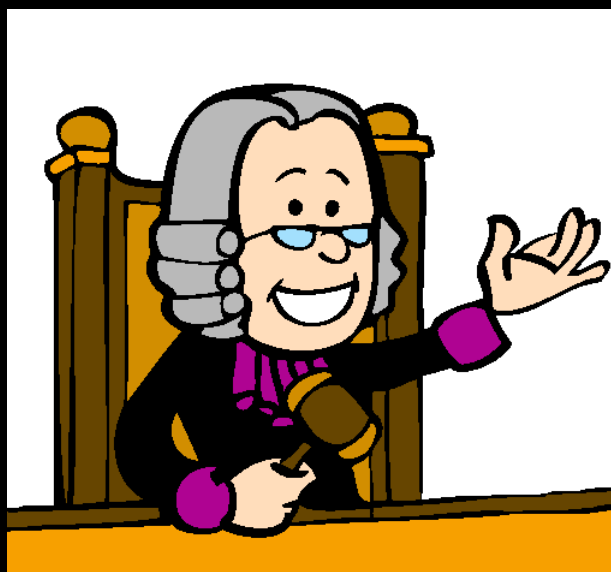
Fontes do direito

Qual é a fonte da atual norma brasileira que permite a união civil entre pessoas do mesmo sexo?

“Essa norma resultou da pressão social pelo reconhecimento dos direitos da comunidade LGBT”
(FM)

“Essa norma foi validamente estabelecida por uma decisão vinculante do STF” (FF)

A norma que reconhece a legalidade da união civil entre pessoas do mesmo sexo foi estabelecida por uma decisão vinculante do STF



A norma sobre união civil entre pessoas do mesmo sexo resultou da pressão social pelo reconhecimento dos direitos da comunidade LGBT



Fontes do direito

Fontes materiais

Formais formais

- Escritas ou não escritas
- Diretas ou indiretas

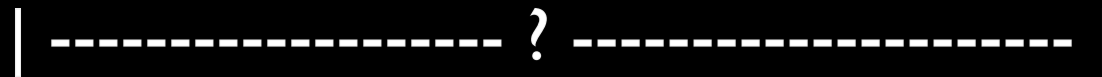
Fontes do direito

Obs 1: direta = obrigatória; indireta = opcional

Obs2: trata-se de uma distinção de grau

obrigatória

opcional



Quadro sinótico 8: Tipologia das fontes do direito

Fontes materiais	Fontes formais (no direito federal brasileiro)	
	<i>Diretas</i>	<i>Indiretas</i>
	<i>Escritas</i>	<i>Não escritas</i>
<ul style="list-style-type: none"> • Valores sociais • Necessidades humanas • Elementos culturais • Costumes sociais • Vontade do povo • Vontade de certas classes sociais • Vontade dos grupos de poder 	<ul style="list-style-type: none"> • <u>Constituição</u> • Emenda à Constituição • <u>Lei no sentido estrito</u> • Tratados internacionais • Medida provisória • Decreto legislativo • Resolução • Decreto e regulamento • Instrução • Portaria • Circular • Ordem de serviço • <u>Decisões do Judiciário</u> (incluindo súmulas vinculantes, exercício do poder normativo da justiça de trabalho e declarações de inconstitucionalidade) 	<ul style="list-style-type: none"> • <u>Doutrina</u> • <u>Precedentes judiciais</u> e súmula não vinculante
	+ Art. 927 (CPC)	

Fontes do direito

Decisões judiciais

Decisão individual (precedente)

Conjunto de decisões judiciais convergentes
(jurisprudência)

Fontes do direito

Costumes

Práticas sociais bem estabelecidas e consideradas obrigatórias pelos praticantes.

Obs 1: Costumes x hábitos

Obs2: Costume popular x costume de autoridades

Fontes do direito

Pela lei, costumes não são meras fontes opcionais...

LINDB Art. 4º, “Quando a lei for omissa, o juiz *decidirá* o caso de acordo com a analogia, os costumes e os princípios gerais de direito.”

CC, Art. 441. A coisa recebida em virtude de contrato comutativo pode ser enjeitada por vícios ou defeitos ocultos, que a tornem imprópria ao uso a que é destinada, ou lhe diminuam o valor.

Art. 445. [...]

§ 2º Tratando-se de venda de animais, os prazos de garantia por vícios ocultos serão os estabelecidos em lei especial, ou, na falta desta, pelos usos locais...

Fontes do direito

Vontade dos particulares.

Contratos, testamentos, convenções coletivas etc.

Obs: fonte não escrita?

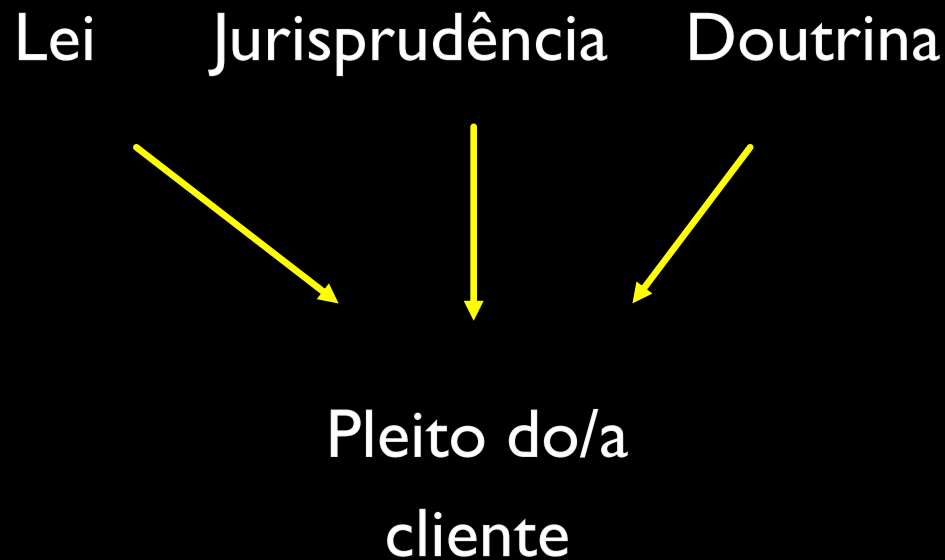
Fontes do direito

Doutrina.

Produção acadêmica sobre o direito (manuais, artigos, comentários ao código etc.)

Fontes do direito

Acúmulo de fontes: “quanto mais, melhor!”



Recapitulação

Fontes formais

Formais formais

- Escritas ou não escritas
- Diretas ou indiretas